

налоговые риски коммерческих договоров (налоговая оговорка)

Научный руководитель – Хаменушко Иван Владимирович

Бутакова Катерина Владимировна

Студент (бакалавр)

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Юридический факультет, Кафедра финансового права, Москва, Россия
E-mail: butakova-katerinaa@yandex.ru

Даже не имея умысла уклоняться от уплаты налогов, налогоплательщик не застрахован от предъявления к нему налоговых претензий, если поставщик будет признан «технической» компанией.

Защитить интересы налогоплательщиков в таких ситуациях можно - в договоре необходимо прописать налоговую оговорку, которая предусматривает возмещение убытков, понесённых от неправомерных действий контрагентов.

Налоговая оговорка – это особые условия в договоре между хозяйствующими субъектами, позволяющие взыскать убытки с контрагентов, которые нарушили заверения о своей добросовестности, в случае предъявления претензий со стороны налоговой службы.

Включение налоговой оговорки в договор призвано защитить добросовестного налогоплательщика от применения ст. 54.1 Налогового кодекса РФ, возместить ему ущерб, нанесённый неправомерным поведением контрагента. Нужно только включить ее в договор и можно вести бизнес, не думая о налоговых рисках. Но так ли это на самом деле? Снижает ли налоговая оговорка риски?

В налоговых правоотношениях устоялся принцип «выбирай добросовестного контрагента или плати за него», недобросовестность налогоплательщика стала буквально следствием из недобросовестности его контрагента.

С 2017 году действует ст. 54.1 Налогового кодекса РФ, по которой сформировалась следующая практика: в цепочке контрагентов выявляется выгодоприобретатель и ему доначисляется весь денежный объем налоговых претензий, которые в силу недостаточности имущественных ресурсов хлопотно или даже бессмысленно предъявлять непосредственно контрагенту, являющемуся подставной компанией, фирмой «однодневкой». Налоговым органам проще предъявить требования к тому, у кого есть средства на уплату доначислений. Для этого налоговой инспекции нужно лишь доказать, что налогоплательщик действовал без должной осмотрительности при выборе контрагента.

В таких обстоятельствах стала популярной практика включения в договоры налоговых оговорок со ссылкой на ст. 431.2 Гражданского кодекса РФ (заверения об обстоятельствах) [1;25].

Сами налоговые органы активно выступали за применение налоговых оговорок с целью реальной защиты добросовестных налогоплательщиков в рамках проекта по обелению экономики и самоочищению рынка от налоговых мошенников.

Один из главных изъянов налоговой оговорки и практики взыскания убытков с недобросовестного контрагента – это исполнимость судебного решения о таком взыскании. Во-первых, контрагента, желающего компенсировать свою недобросовестность, встречается довольно редко. Во-вторых, у меня вызывает недоумение также тот факт, что при наличии «живого» контрагента, который допустил правонарушение, налоговая инспекция не переориентирует свои претензии к нему, а продолжает настаивать на доначислениях добросовестному налогоплательщику. Налогоплательщик, понесший значительные расходы, приложивший усилия к тому, чтобы проявить должную осмотрительность и исполнить

все рекомендованные ассоциациями документы и соглашения, получает положительное судебное решение и исполнительный лист. Такое положительное решение формирует у него внереализационный доход по п. 3 ст. 250 Налогового кодекса РФ. При этом его ответчик уже давно избавился от имущества и ресурсов, сменил руководителя на лицо из состава дисквалифицированных или просто ликвидировался. Конечно, остаются еще опции по привлечению контролирующих лиц к субсидиарной ответственности и даже иным видам юридической ответственности, но это новый долгий путь с довольно туманной перспективой успеха [2;26].

Продвижение ФНС России инструментов заверения об обязательствах и соглашения о возмещении потерь направлено на то, чтобы обеспечить поступление денежных средств в бюджет с наименьшими административными издержками и перенесение в гражданскую плоскость всех споров о том, кто ответствен за причиненный бюджету ущерб.

Основной научный и практический интерес к налоговой оговорке вызван тем, что это гражданско-правовой инструмент, базирующийся в том числе на принципе свободы договора, однако призванный страховать и защищать имущественную сферу участников рынка в сфере публично-правовых (налоговых) отношений.

Но бизнесу важна не столько правовая конструкция, сколько возможность реализации защиты. Нереальность взыскания денежных средств после выигранного судебного спора обесценивает налоговую оговорку.

Потребуется еще немало времени, чтобы осмыслить в теории и на практике целесообразность и пределы применения гражданско-правовых институтов в таком качестве.

Несмотря на любые оговорки и заверения в заключенных договорах, предпринимателям не стоит терять бдительность и игнорировать процедуры проверки контрагентов как до заключения договоров, так и в процессе исполнения обязательств.

Источники и литература

- 1) С.В. Лавров «Договорные возможности в помощь управлению налоговыми рисками при работе с поставщиками» // Налоговед. 2021. №6
- 2) Ю.А. Вершинина «Налоговая оговорка – рабочий инструмент или иллюзия защищенности?» // Налоговед. 2023. №9